

**UNIWERSYTECKI DZIECIĘCY SZPITAL KLINICZNY**  
**im. L. Zamenhofs w Białymstoku**

15-274 Białystok, ul. Waszyngtona 17; tel. (85)7450595, fax (85) 7450595

Białystok, 23.06.2022 r.

**Wszyscy uczestnicy  
postępowania przetargowego**

**PN-19/22/1/2**

**Dotyczy: przetargu nieograniczonego PN-19/22/1 – Dostawa leków i substancji recepturowych**

Informujemy, iż do Zamawiającego wpłynęły zapytania o przytoczonej poniżej treści:  
na mocy art. 135 ust. 1 - 6 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2019 r. poz. 2019, z późn. zm.) udzielamy **wyjaśnień do treści specyfikacji warunków zamówienia.**

**Treść pytań:**

**Pytanie nr 1:**

Dotyczy SWZ, Rozdział 3 – Czy zamawiający odstąpi od wymogu przedstawienia zezwolenia na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej, w przypadku, gdy zaoferowany produkt będzie wyrobem medycznym? W takim przypadku Wykonawca nie ma obowiązku posiadania zezwolenia na prowadzenie hurtowni farmaceutycznej.

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający odstąpi.**

**Pytanie nr 2:**

Zadanie nr 42, pozycja nr 1 – Czy zamawiający dopuści produkt, który będzie wyrobem medycznym i tym samym wyrazi zgodę na przedłożenie jako przedmiotowe środki dowodowe odpowiednich dokumentów dotyczących wyrobów medycznych (tj. powiadomienie, Deklaracja Zgodności, Certyfikat CE)?

**Odpowiedź: Tak, Zamawiający dopuści.**

**Pytanie nr 3:**

Pytania do wzoru umowy:

Do §1 ust. 15 wzoru umowy: Wnosimy o zmianę zapisu w §1 ust. 15 umowy poprzez zwiększenie minimalnego zakresu zrealizowania umowy do wartości minimum 70%. Wskazujemy, że wskazany próg realizacji minimum 20%, wypacza ekonomiczny sens zawarcia umowy oraz jest niezgodny z przepisami ustawy z dnia 11 września 2019 r. - Prawo zamówień publicznych (Dz. U. 2021 poz. 1129 ze zm.), gdyż może doprowadzić do istotnej zmiany umowy i jej charakteru, co stoi w sprzeczności z zapisami art. 454 ust.1, ust.2 pkt 1) i 3) oraz art.455 ust.1 pkt 1) PZP.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 4:** Do §1a ust. 3 wzoru umowy: Prosimy o wykreślenie z umowy treści §1a ust. 3 jako bezprawnie umożliwiającej wprowadzanie istotnych zmian w treści zawartej umowy przetargowej, z pominięciem, wynikającej z art. 454 ust. 1 ustawy z dnia 11 września 2019 r. Prawo zamówień publicznych (tj. j. Dz. U. z 2021, poz. 1129 z późn. zm.), konieczności przeprowadzenia nowego postępowania w sprawie zamówienia publicznego. Wskazujemy ponadto, że wykonawca zamówienia publicznego nie będący stroną postępowania centralnego nie może ponosić konsekwencji ustalonych w niej warunków handlowych. Podkreślamy, że zapis dotyczący dostosowywania cen do

wyników przeprowadzanych postępowań wspólnych, jest niezgodny z wymogami zawartymi w art. 99 ust. 1 PZP, który nakazuje przygotowanie opisu przedmiotu zamówienia w sposób jednoznaczny oraz wyczerpujący, za pomocą dostatecznie dokładnych i zrozumiałych określeń z uwzględnieniem wymagań i okoliczności mogących mieć wpływ na sporządzenie oferty. Tymczasem wymóg zawarty w §1a ust. 3 wzoru umowy skutkuje brakiem możliwości skalkulowania cen do oferty przetargowej, ponieważ wykonawca zamówienia, nie posiada żadnej wiedzy w zakresie zarówno wysokości (zakresu) jak i częstotliwości zmian cen wprowadzanych w wyniku ewentualnie przeprowadzanych postępowań centralnych.

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 5:** Do §2 ust. 1 wzoru umowy. Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wydłużenie terminu dostawy produktów sprowadzanych w ramach importu docelowego do 21 dni od dnia złożenia zamówienia?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody. Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 6:** Do §2 ust. 13 wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §2 ust. 13 wzoru umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego."

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapisu.**

**Pytanie nr 7:** Do §5 ust. 1 lit. b) tiret pierwsze wzoru umowy. W zakresie wysokości kary naliczanej w przypadku zamówień w trybie na ratunek, czy Zamawiający wyrazi zgodę na obniżenie wymiaru kary do 0,1% wartości niezrealizowanej dostawy za każdą godzinę zwłoki?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.**

**Pytanie nr 8:** Do §5 ust. 1 lit. b) wzoru umowy: Czy okoliczności wskazane w §5 ust.1 lit. b) wzoru umowy jako przypadki nienależytego wykonania umowy, skutkujące obowiązkiem zapłaty kary umownej przez Wykonawcę stanowią katalog zamknięty tych okoliczności? Zważywszy na fakt, iż warunkiem prawidłowo i skutecznie zastrzeżonej kary umownej jest precyzyjne i konkretnie wskazanie obowiązku strony, którego nienależyte wykonanie rodzi obowiązek zapłaty kary umownej. Zamawiający wskazał, że obowiązek zapłaty kary umownej będzie dotyczył przypadków nienależytego wykonania umowy, nie wskazując jednak zamkniętego ich katalogu, a wskazując, iż może się przejawiać „np. przez niezgodność dostawy z fakturą, ...”. Określenie „na przykład” czyni tą klauzulę nieskuteczną, gdyż Wykonawca nie ma w istocie wiedzy jakie jeszcze okoliczności mogą powodować wystawienie przez Zamawiającego not obciążeniowych.

**Odpowiedź: Zamawiający podtrzymuje zapis umowy.**

**Pytanie nr 9:** Do §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie wzoru umowy. W §5 ust. 1 lit. b) tiret drugim wzoru umowy Zamawiający przewiduje sposób naliczania kar umownych jako procent od całej wartości brutto umowy (lub pakietu). Natomiast zgodnie z §1 ust 11 wzoru umowy jej wartość może ulec zmianie. W związku z tym, w toku realizacji umowy wykonawcy mogą przysługiwać roszczenia – albo o pełną realizację umowy (jeżeli kary będą

naliczane od całości), albo o miarkowanie kary umownej. Co więcej, zgodnie z zasadami uczciwości kupieckiej oraz ekwiwalentności świadczeń, kary powinny być naliczane od wartości poszczególnej dostawy, uznanej za nienależycie zrealizowaną lub w odniesieniu do której nastąpiła odmowa dostawy. Zatem sposób naliczania przyjęty w §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie należy ocenić jako sprzeczny z powyższymi zasadami i w związku z tym zapisy te są nieważne w świetle art. 58 k.c. Czy mając na uwadze powyższe, Zamawiający zmodyfikuje brzmienie §5 ust. 1 lit. b) tiret drugie wzoru umowy poprzez przyjęcie naliczania kary umownej od wartości brutto poszczególnej dostawy, a nie wartości brutto umowy tj. analogicznie jak w brzmieniu §5 ust. 1 lit. b) tiret pierwszym projektu umowy (kara liczona od wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy)?

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści umowy.**

**Pytanie nr 10:** Do §5 ust. 1 lit. c) wzoru umowy. Prosimy o dodanie słów: „, pod warunkiem, że potrącana kara umowna będzie miała charakter bezsporny oraz wymagalny, a możliwość dokonania potrącenia wynikała będzie z aktualnych oraz powszechnie obowiązujących norm prawnych.”.

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę treści zapisów umowy.**

**Pytanie nr 11:**

Czy w celu miarkowania kar umownych Zamawiający dokona modyfikacji postanowień projektu przyszłej umowy w zakresie zapisów § 5 ust. 1 pkt. a), b):

1. Zamawiający obciąży Wykonawcę karą umowną:

- a) w wysokości 5% wartości niezrealizowanej części umowy brutto, gdy Wykonawca odstąpi od umowy z powodu okoliczności, za które odpowiada;
- b) w przypadku nienależytego wykonywania umowy, które może się przejawiać np.: w nieterminowej realizacji dostaw, niezgodności dostawy z zamówieniem, niezgodności dostawy z fakturą, stosowaniu zmienionych cen bez zastosowania procedury zmiany cen określonej w umowie, załatwianiu reklamacji w sposób niezgodny z zapisami w umowie, odmowie realizacji dostawy (ustnej lub pisemnej):
  - w wysokości 0,2% wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy za każdy dzień zwłoki, a w przypadku zamówień w trybie „na ratunek życia” za każdą godzinę zwłoki – w przypadku nieterminowej realizacji dostaw, jednak nie więcej niż 10% wartości brutto niezrealizowanej w terminie dostawy.
  - w wysokości 1,5% wartości brutto niezrealizowanej części umowy w przypadku zaistnienia pozostałych okoliczności

**Odpowiedź: Zamawiający nie wyraża zgody.**

**Pytanie nr 12:**

Czy Zamawiający wyrazi zgodę na wprowadzenie zmian w § 4 ust. 2 poprzez zamianę słów „odsetki ustawowe” na „odsetki ustawowe za opóźnienie w transakcjach handlowych”?

**Odpowiedź: Zgodnie z SWZ.**

**Pytanie nr 13:**

Czy Zamawiający uzupełni projekt umowy o zapis, że na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na wskazany przez siebie adres poczty e-mail, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy?

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 1 ust. 2 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

**§ 1.**

*2. Fakturę uważa się za dostarczoną wraz z dostawą, jeżeli zostanie przesłana Zamawiającemu w dniu dostawy faxem lub drogą mailową pod warunkiem dostarczenia oryginału faktury w terminie do 3 dni od daty dostawy. Dopuszczalne jest również dołączenie do dostawy – zamiast faktury – dokumentu WZ, na którym będą wypełnione wszystkie pola łącznie z ceną jednostkową brutto i wartością pod warunkiem wysłania faktury w ciągu 24 godzin pocztą kurierską od daty dostarczenia towaru. Faktury mogą być wystawiane i przesyłane w formie elektronicznej za pomocą Platformy Elektronicznego Fakturowania w ramach wysyłania ustrukturyzowanych faktur elektronicznych do Zamawiającego, zgodnie z postanowieniami Ustawy z dnia 9 listopada 2018 r. o elektronicznym fakturowaniu w zamówieniach publicznych, koncesjach na roboty budowlane lub usługi oraz partnerstwie publiczno – prywatnym (Dz.U. z 2020 r. poz. 1666 z późn. zm.). Wówczas Wykonawca będzie zwolniony z obowiązku przysyłania faktur faksem lub drogą mailową, bądź przysyłania faktur za pośrednictwem kuriera. Na podstawie art. 106n ust. 1 ustawy z dnia 11 marca 2004 r. o podatku od towarów i usług Zamawiający udziela Wykonawcy zgody na wystawianie i przysyłanie faktur, duplikatów faktur oraz ich korekt, a także not obciążeniowych i not korygujących w formacie pliku elektronicznego PDF na adres poczty e-mail: apteka@udsk.pl, ze wskazanych w umowie adresów poczty e-mail Wykonawcy.*

**Pytanie nr 14:**

W celu zapewnienia równego traktowania Stron i umożliwienia Wykonawcy sprawdzenia zasadności reklamacji wnosimy o wprowadzenie w § 2 ust. 12 projektu umowy 5 dniowego terminu na rozpatrzenie reklamacji

**Odpowiedź:** Zamawiający wyraża zgodę. Jednocześnie Zamawiający informuje, że § 2 ust. 12 projektu umowy otrzymuje brzmienie:

**§ 2**

*12. W przypadku dostawy w całości lub w części o niewłaściwej jakości, Wykonawca zobowiązuje się rozpatrzyć reklamację złożoną na piśmie w ciągu 5 dni roboczych od daty jej otrzymania; jeżeli reklamacja zostanie uznana, towar wolny od wad dostarcza się w terminach określonych w ust. 1.*

KIEROWNIK  
Sekcji Zamówień Publicznych  
  
mgr Iwona Kisiel